

2020年7月27日

中华人民共和国最高人民法院 民事审判第三庭

一般社团法人 日本知识产权协会
常务理事 松本 宗久

对《最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）》的意见

日本知识产权协会是1938年在日本设立的民间团体，主要包括960家日本企业，拥有1326家会员（至2020年7月27日），曾向相关部门就世界的知识产权制度及其运用的改善提出了适当的意见等，此次对题述的《**最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）**》进行了详细研究和探讨。并且，如附件所示，将我方的意见进行了整理和归纳，请予以探讨为盼。

另外，我方很愿意就此次提出意见的背景、理由等进行说明，如有需要请联系我方。

此致

附件：对《最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）》的意见

一般社团法人 日本知识产权协会
秘书长 志村 勇
联络人：古谷 真帆
TEL：81-3-5205-3433
FAX：81-3-5205-3391
Email：furuya@jipa.or.jp

对《最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）》的意见①

意见名目	关于电子商务平台经营者应当及时终止所采取的删除链接等下架措施的要件（第十一条）
现状/问题点	<p>在第十一条中规定了“电子商务平台经营者在将平台内经营者提交的不侵权声明转交知识产权权利人后，在 25 个工作日内未收到知识产权权利人提交的人民法院或者行政机关受理通知书的，应当及时终止所采取的删除、屏蔽、断开链接等下架措施。”，该规定与电子商务法第四十三条的“电子商务平台经营者在转送声明到达知识产权权利人后十五日内，未收到权利人已经投诉或者起诉通知的，应当及时终止所采取的措施”不同。</p>
改善希望	<p>希望明确电子商务法第四十三条与本指导意见第十一条之间的关系。</p> <p>假设明确成：权利人未“<u>在转送声明到达后十五日内提交已经投诉或者起诉通知</u>”、且未“<u>在 25 个工作日内提交人民法院或者行政机关受理通知书</u>”的，终止删除链接等下架措施，那么对于权利人来说负担过大，不希望这样规定。</p> <p>希望明确成：满足权利人“<u>在转送声明到达后十五日内提交已经投诉或者起诉通知</u>”或“<u>在 25 个工作日内提交人民法院或者行政机关受理通知书</u>”中的任意一方的，不终止删除链接等下架措施。</p>
相关法令等	中华人民共和国电子商务法 第四十三条

对《最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）》的意见②

意见名目	恶意认定（第十条）
现状/问题点	<p>在第十条中规定了“人民法院认定平台内经营者发出不侵权声明是否具有恶意，可以考量下列因素：通知附有认定侵权的生效裁判而仍然发出不侵权声明；明知声明内容错误后仍不及时撤回等。”。</p> <p>另一方面，在作为行政事件被做出了处理决定的情况下，在认定恶意时是否予以考虑，是不清楚的。</p>
改善希望	<p>希望不仅将附有认定侵权的生效裁判的情况、还将附有认定侵权的行政机关的处理决定的情况也作为认定恶意的考虑对象。</p>
相关法令等	无

对《最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）》的意见③

意见名目	认定为电子商务平台经营者“应当知道”侵权行为的存在 的要件（第十六条）
现状/问题点	在第十六条中示例了“未审核平台内标注‘旗舰店’‘专营店’字样经营者的权利证明”，但是，平台内的这些记载根据平台而不同。
改善希望	希望不限于标注“旗舰店”“专营店”字样的经营者，将标注与其相当的字样的经营者也纳入该规定。 例如，希望规定为：未审核平台内标注“旗舰店”“专营店”字样经营者及标注与其相当的字样的经营者的权利证明。
相关法令等	无

对《最高人民法院关于审理涉电子商务平台知识产权纠纷案件的指导意见（征求意见稿）》的意见④

意见名目	平台内经营者的不存在侵权行为的声明（第九条）
现状/问题点	平台内经营者的不存在侵权行为的声明中有很多声明包含虚假信息、或者未构成有效反驳，如果将它们一概解释为声明，那么可能会导致行政机关、司法部门及权利人的负担过大。
改善希望	<p>希望在第九条中追加：电子商务平台经营者向知识产权权利人转交之前，对内容的真实性进行初步确认，只有真实性没有明显异议的，作为声明来处理。</p> <p>电子商务法第四十二条中规定了“因知识产权权利人通知错误造成平台内经营者损害的，依法承担民事责任。恶意发出错误通知，造成平台内经营者损失的，加倍承担赔偿责任。”。这样，一定程度上保证了知识产权权利人的通知的质量。</p> <p>另一方面，关于平台内经营者的声明有恶意的情况下该如何处理，没有相关的规定，因此，希望通过追加上述记载，能够使平台内经营者的声明的质量也一定程度上得以保证。</p>
相关法令等	无